

# АРБИТРАЖНЫЙ СУД

Совместный проект с АБ «Сорайнен»

Уважаемые коллеги!

В последние годы интерес к международному коммерческому арбитражу в Беларуси неуклонно растет.

Во многом этому способствует большое количество разного рода мероприятий, посвященных разрешению международных коммерческих споров посредством арбитража: конференций, семинаров, форумов, круглых столов, студенческих соревнований. Однако в первую очередь данный процесс имеет под собой практическую составляющую, а именно рост количества международных коммерческих споров с участием белорусских субъектов хозяйствования, которым все чаще приходится отстаивать свои интересы в международных арбитражных институтах за пределами Республики Беларусь. Только за последний год адвокаты Адвокатского бюро «Сорайнен» помогли белорусским клиентам в связи с разрешением споров с контрагентами из России, Украины, Италии, Австрии, Англии, Румынии, Германии, Швеции, Чехии, Казахстана и ряда других стран. К сожалению, практика показывает, что, несмотря на довольно обширный объем доступной информации о международном коммерческом арбитраже, в том числе и на русском языке, стороны из Беларуси допускают большое количество формальных и процессуальных ошибок, которые в конечном итоге приводят если не к проигрышу дела, то существенным образом осложняют разрешение спора, делают его более длительным и дорогостоящим. И среди подобных ошибок наиболее распространенными и чреватými по своим последствиям по-прежнему остаются неудачный выбор арбитражного института и некорректное «патологическое» формулирование оговорки о разрешении спора.

Для того, чтобы таких ситуаций было меньше, в ближайших номерах журнала мы постараемся кратко представить вам основные международные арбитражные институты, которые уже имеют опыт рассмотрения споров с участием белорусских сторон и которые целесообразно рассматривать в качестве компетентного органа для разрешения потенциальных споров с иностранными контрагентами. В рамках такого «представления» мы обозначим основные процедурные особенности арбитражного разбирательства в отношении каждого такого института и, конечно же, приведем текст рекомендуемой типовой арбитражной оговорки, которую можно будет смело включать в контракт, не опасаясь, что в случае возникновения спора на ее толкование и определение компетентного арбитражного органа уйдут месяцы, а то и годы бессмысленных разбирательств.



# Арбитраж в Швеции: что нужно знать практикующему юристу об Арбитражном институте Торговой палаты г. Стокгольма

В первую очередь предлагаем вам поближе познакомиться с Арбитражным институтом Торговой палаты г. Стокгольма (ТПС) (Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce, SCC)\*. Это обусловлено 3 основными причинами. Во-первых, в этом году ТПС исполняется ровно 100 лет. Во-вторых, с 1 января 2017 г. вступил в силу новый арбитражный регламент ТПС. И, в-третьих, именно ТПС был, пожалуй, первым международным арбитражным институтом, признанным на постсоветском пространстве в качестве нейтрального органа для разрешения споров с участием отечественных предприятий. В настоящее время ТПС является одним из общепризнанных лидеров среди международных арбитражных институтов. В качестве основных преимуществ ТПС можно отметить относительную быстроту вынесения арбитражного решения, в том числе в связи с отсутствием процедуры проверки решения каким-либо органом ТПС, эффективную работу Секретариата, в составе которого есть специалисты, свободно владеющие русским языком. Согласно статистике за 2014 г. ТПС наиболее популярен среди иностранных сторон у России, но в одном деле стороной выступала и белорусская компания.

## ТПС как арбитражный орган

ТПС представляет собой учреждение (орган), администрирующее\* разрешение споров по «правилам ТПС»: Арбитражному регламенту ТПС, Правилам ускоренной арбитражной процедуры ТПС или иным процедурам, согласованным сторонами конкретного спора (например, Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ в случае арбитража adhoc). Находясь в составе Торговой палаты г. Стокгольма, ТПС, по сути, является независимым учреждением для администрирования споров. Организационная структура ТПС включает Секретариат (12 человек) во главе с Генеральным секретарем, чьи обязанности сейчас выполняет Аннетт Магнуссон, и Правление (16 человек), Председателем которого в настоящее время является известный шведский юрист Кай Хобер.

\* [www.sccinstitute.com](http://www.sccinstitute.com)

\*\* Подробнее со статистикой разрешения споров Арбитражным институтом Торговой палаты г. Стокгольма можно ознакомиться по ссылке <http://sccinstitute.com/ru/статистика>



Алексей АНИЩЕНКО,  
адвокат, партнер  
АБ «Сорайнен»



Кирилл ЛАПТЕВ,  
адвокат АБ «Сорайнен»

### Справочно:

Выбор ТПС в качестве органа для разрешения споров у сторон во многом обусловлен историческим аспектом: в 1970-е гг. Стокгольм был признан в качестве нейтрального места разрешения споров в связи с советско-американской торговлей, после чего услуги ТПС распространились на международный коммерческий арбитраж.

### Актуальная задача

Секретариат принимает корреспонденцию сторон и ведет с ними переписку до момента образования состава арбитража, организывает формирование и начало работы состава арбитража, направляя им первоначально полученные от сторон документы.

Правление определяет аванс на покрытие расходов, участвует в назначении арбитров и в их отводах и отстранениях, определяет арбитражные расходы, принимает юрисдикционное решение.

Местом проведения арбитража можно выбрать и Беларусь. Это сэкономит расходы на логистику для белорусской стороны.

Языком арбитражного разбирательства можно выбрать русский язык. При принципиальном несогласии второй стороны можно выбрать два альтернативных равнозначных языка для арбитражного разбирательства, что не исключит, но уменьшит расходы на перевод.

Секретариат выполняет основную организационную работу при администрировании споров: в частности, принимает корреспонденцию сторон и ведет с ними переписку до момента образования состава арбитража, организывает формирование и начало работы состава арбитража, направляя арбитрам первоначально полученные от сторон документы. На практике большая часть общения участников арбитражного производства происходит посредством электронной почты после подтверждения ими правильности указанных адресатов. Если у сторон и у арбитров не возникает сомнений в подлинности пересылаемых электронных копий документов, то оригиналы могут вообще не потребоваться. Секретариат при этом, как правило, остается в копии электронной переписки по делу. Он также может принимать решения по вопросам, делегированным ему Правлением.

Правление определяет аванс на покрытие расходов, участвует в назначении арбитров и в их отводах и отстранениях, определяет арбитражные расходы.

Еще одной важной функцией Правления является принятие решения о наличии (отсутствии) у ТПС юрисдикции на рассмотрение конкретного спора до учреждения состава арбитража (юрисдикционное решение *prima facie*).

## Типовая арбитражная оговорка

ТПС использует в качестве типовой следующую арбитражную оговорку\*:

*Любой спор, разногласие или претензия, вытекающие из настоящего контракта или в связи с ним, в том числе касающиеся его нарушения, прекращения или недействительности, будут окончательно разрешены путем арбитража в соответствии с Арбитражным регламентом Арбитражного института Торговой палаты г. Стокгольма.*

Для того, чтобы исключить возможные споры о юрисдикции, данную типовую оговорку желательно воспроизводить дословно. При необходимости ее можно дополнить следующими положениями:

*Состав арбитража будет состоять из 3 арбитров/единоличного арбитра.*

*Местом проведения арбитража будет являться [...].*

*Языком арбитражного разбирательства будет [...].*

*Настоящий контракт регулируется нормами материального права [...].*

На своем сайте ТПС также предлагает варианты типовых оговорок для использования Правил ускоренной арбитражной процедуры, комбинированных оговорок, в том числе в зависимости от суммы спора.

\* <http://sccinstitute.com/media/43200/типовая-оговорка.pdf>

## Решение о юрисдикции *prima facie*

Решения *prima facie*, принятые Правлением, составляют тот «порог», который должны «преодолеть» возражения о юрисдикции перед тем, как они будут допущены уже к рассмотрению арбитрами. Необходимость в принятии Правлением такого решения возникает, если ответчик при первоначальном обмене процессуальными документами в своих Объяснениях заявляет возражения о существовании, действительности или применимости арбитражного соглашения (ст. 5(i) Арбитражного регламента ТПС).

Фактически в этом случае ТПС устанавливает двухуровневую систему проверки вопроса о компетенции (юрисдикции) ТПС на рассмотрение конкретного спора. Первоначально Правление проверяет очевидность отсутствия юрисдикции (*prima facie*), в зависимости от чего отклоняет иск из-за очевидного отсутствия юрисдикции даже без образования состава арбитража либо, не усмотрев очевидных юрисдикционных изъянов, передает этот вопрос на разрешение составом арбитража, сформированным для данного спора.

В последнем случае решение Правления лишь свидетельствует о неочевидности отсутствия юрисдикции, и сформированный состав арбитража может признать как компетенцию на рассмотрение спора, так и отсутствие таковой, в том числе по первоначальным возражениям ответчика в отношении арбитражного соглашения.

На практике Правление крайне редко признает наличие очевидных юрисдикционных изъянов. Примером может быть явная ссылка в арбитражной оговорке на другой арбитражный институт. В большинстве случаев окончательное решение о наличии либо отсутствии юрисдикции на рассмотрение конкретного спора остается за составом арбитража.

## Арбитражный регламент ТПС – 2017

С 1 января 2017 г. начала действовать новая редакция Арбитражного регламента ТПС, а также Правил ускоренной арбитражной процедуры ТПС. Основные изменения в Арбитражном регламенте ТПС касаются следующих вопросов.

**Арбитражные расходы.** Арбитражные расходы в ТПС включают 3 компонента:

- 1) административный сбор, в том числе регистрационный;
- 2) гонорары арбитров;
- 3) расходы состава арбитража и ТПС.

С 2017 г. арбитражные расходы при рассмотрении споров в ТПС возрастают.

Решения *prima facie*, принятые Правлением, составляют тот «порог», который должны «преодолеть» возражения о юрисдикции перед тем, как они будут допущены уже к рассмотрению арбитрами.

В большинстве случаев окончательное решение о наличии либо отсутствии юрисдикции на рассмотрение конкретного спора остается за составом арбитража.

Арбитражные расходы в ТПС включают:

- 1) административный сбор, в том числе регистрационный;
- 2) гонорары арбитров;
- 3) расходы состава арбитража и ТПС.

### Актуальная задача

На практике контрагент (потенциальный истец) иногда формально обращается с просьбой об арбитраже, то есть якобы начать арбитражное разбирательство, с единственной целью: подтолкнуть другого контрагента (потенциального ответчика) к более активному исполнению обязательств или началу переговоров. Если это получается и потребность в арбитражном разбирательстве отпадает, то арбитражные расходы такой стороны ограничатся регистрационным сбором, без уплаты которого ТПС обычно не инициирует начало арбитражного дела и не пересылает документы второй стороне.

Цена спора определяется как сумма всех исков, встречных исков и требований о зачете. Если цена спора не может быть определена, Правление устанавливает размер административного сбора, принимая во внимание все относящиеся к делу обстоятельства (ст. 3(2) Приложения IV к Арбитражному регламенту ТПС).

#### **Рекомендация:**

При заключении контрактов рекомендуется тщательно взвешивать целесообразность передачи возможных споров для разрешения в ТПС с учетом предполагаемых арбитражных расходов и расходов на услуги юридических представителей.

Регистрационный сбор вне зависимости от цены спора и прочих особенностей дела составляет 3 000 евро. Такой сбор является невозвратным и в последующем включается в состав административного сбора.

Общий размер административного сбора не должен превышать 60 000 евро. Как правило, размер административного сбора рассчитывается в зависимости от цены спора и включает две составляющие: фиксированную часть и процент от превышения цены иска над установленным пороговым значением, что указано в таблице в Приложении IV к Арбитражному регламенту ТПС.

#### **ПРИМЕР:**

Для цены спора в 100 000 евро административный сбор рассчитывается следующим образом:

$$4\,000 + 2,4\% (100\,000 - 50\,000) = 5\,200 \text{ евро.}$$

Гонорары арбитров рассчитываются по аналогичной схеме. В Арбитражном регламенте ТПС установлены минимальные и максимальные размеры гонораров для единоличного арбитра либо председателя состава арбитража в зависимости от цены спора. Размер гонораров двух других арбитров при коллегиальном составе рассчитывается в процентном соотношении к гонорару арбитра-председателя и по умолчанию составляет 60 % для каждого.

В примере для цены спора в 100 000 евро гонорары коллегиального состава арбитража варьируются от 15 400 до 39 600 евро.

Таким образом, в случае цены иска спора 100 000 евро сумма арбитражных расходов составит от 20 600 до 44 800 евро по умолчанию, без учета прочих расходов, таких как гонорары экспертов по делу, назначенных составом арбитража. Точный размер арбитражных расходов определяется Правлением. Предварительно можно рассчитать примерный размер арбитражных расходов с помощью калькулятора арбитражных расходов на сайте ТПС (короткая ссылка: <http://bit.ly/2iDbpr5>). При заключении контрактов рекомендуется тщательно взвешивать целесообразность передачи возможных споров для разрешения в ТПС с учетом предполагаемых арбитражных расходов и расходов на услуги юридических представителей. Это особенно важно при заключении незначительных сделок, когда сумма возможного спора может оказаться меньше суммы аванса на арбитражные расходы.

Новая редакция регламента прямо устанавливает, что в отсутствие соглашения сторон об ином составе арбитража при распределении арбитражных расходов между сторонами учитывает помимо прочих имеющих отношение к делу обстоятельств и результата рассмотрения дела вклад каждой стороны в эффективное и оперативное рассмотрение дела.

**Обеспечение расходов.** В новую редакцию регламента введены положения об обеспечении расходов (ст. 38 Арбитражного регламента ТПС).

Состав арбитража в исключительных обстоятельствах и по ходатайству стороны дела может обязать истца (в том числе истца по встречному иску) предоставить обеспечение для расходов любым способом, который состав арбитража посчитает подходящим (например, внести депозит для возможных предстоящих расходов). В случае неисполнения такого указания состав арбитража может приостановить или отказать в удовлетворении требования данной стороны.

**Количество арбитров.** Новая редакция Арбитражного регламента ТПС возлагает на Правление обязанность по определению количества арбитров — 1 или 3 — в зависимости от сложности дела, суммы спора и других обстоятельств, имеющих отношение к делу.

Это нововведение направлено как на оптимизацию расходов, так и на повышение оперативности рассмотрения дел небольшой сложности и/или с невысокой ценой спора при выборе Правлением варианта с единоличным арбитром.

При формировании состава арбитража рекомендуем учитывать, что ТПС не практикует использование так называемого «рекомендательного списка арбитров» и стороны вправе номинировать в качестве арбитра любого кандидата (в том числе и не являющегося юристом), соответствующего критериям, определенным арбитражной оговоркой (если такие условия в ней содержатся). В качестве председателя состава арбитража обычно выступает более опытный арбитр из нейтрального по отношению к сторонам государства. В спорах с участием русскоговорящих сторон председателем часто назначается шведский юрист, владеющий русским языком.

**Новая «упрощенная процедура».** Новая редакция Арбитражного регламента ТПС вводит положение об «упрощенной процедуре» (summary procedure).

Такая процедура может касаться вопросов юрисдикции, допустимости или существования спора. При разрешении такого ходатайства стороны состав арбитража должен отталкиваться от двух основных критериев:

- 1) способствование эффективному и оперативному разрешению спора;
- 2) равная и разумная возможность для каждой из сторон представить свою позицию.

В сравнении с аналогичными процедурами других арбитражных институтов упрощенная процедура ТПС доступна на любом этапе арбитражного разбирательства. В новом Арбитражном регламенте ТПС также сохраняется возможность назначить чрезвычайного арбитра для принятия решения об обеспечительных мерах, не дожидаясь формирования состава арбитража. Такой чрезвычайный арбитр должен быть назначен Секретариатом в течение 24 часов с момента получения заявления стороны, после чего в течение 5 дней он должен принять решение касательно обеспечительных мер (Приложение II к Арбитражному регламенту ТПС).

Ранее при отсутствии соглашения сторон действовало правило о коллегиальном составе арбитража (3 арбитра).

В зависимости от сложности дела, суммы спора и других обстоятельств назначается 1 или 3 арбитра.

Упрощенная процедура представляет собой разрешение составом арбитража по ходатайству стороны одного или нескольких вопросов факта (установление конкретного фактического обстоятельства дела) или права (например, вопрос юрисдикции) без необходимости соблюдения всех процессуальных этапов, которые могут быть применимы к другим вопросам арбитражного производства.

### Актуальная задача

В новом Арбитражном регламенте ТПС также сохраняется возможность назначить чрезвычайного арбитра для принятия решения об обеспечительных мерах, не дожидаясь формирования состава арбитража. Такой чрезвычайный арбитр должен быть назначен Секретариатом в течение 24 часов с момента получения заявления стороны, после чего в течение 5 дней он должен принять решение касательно обеспечительных мер (Приложение II к Арбитражному регламенту ТПС).

При этом стандартный срок рассмотрения спора в ТПС остается прежним: 6 месяцев с момента передачи дела составу арбитража (ст. 43 Арбитражного регламента ТПС), однако, как и прежде, допускается его продление по обоснованной просьбе состава арбитража.

**Административный секретарь.** В новой редакции Арбитражного регламента ТПС впервые появилось положение об административном секретаре состава арбитража.

В рамках рассмотрения конкретного дела состав арбитража может в любое время обратиться к ТПС с предложением назначить определенного кандидата в качестве административного секретаря. Такое назначение также требует согласия сторон.

На административного секретаря распространяются такие же требования независимости и беспристрастности, как и на самих арбитров. Расходы на секретаря должны выплачиваться из гонораров арбитров.

**Инвестиционные споры.** С 2017 г. Арбитражный регламент ТПС дополнен Приложением III, которое применяется к делам, основанным на международном договоре, предполагающем разрешение споров между инвестором и государством.

При этом отдельные положения в Приложении III заменяют аналогичные положения в основной части Арбитражного регламента ТПС в случае передачи инвестиционного спора в арбитраж ТПС.

### Особенности закона об арбитраже Швеции

С учетом места арбитража при обращении в ТПС применимым процессуальным правом к арбитражу (*lex arbitri*) в большинстве случаев будет являться право Швеции.

Основным актом в сфере международного арбитража в Швеции является Закон 1999 г. «Об арбитраже». Согласно ст. 48 Закона «Об арбитраже» если стороны отдельно не подчинили арбитражное соглашение какому-либо правопорядку, то законом, регулирующим арбитражное соглашение, считается закон страны места арбитража.

Данный Закон в значительной степени соответствует Типовому закону ЮНСИТРАЛ «О международном торговом арбитраже», который также лежит в основе Закона Республики Беларусь «О международном арбитражном (третейском) суде».

Закон «Об арбитраже» устанавливает основания и порядок обращения в государственный суд для обжалования арбитражного решения. В частности, данный Закон предусматривает, в каких случаях стороны могут отказать от своего права на обжалование арбитражного решения (ст. 51 Закона «Об арбитраже»), а также устанавливает 3-месячный предельный срок для обращения за таким обжалованием. **□**

С учетом места арбитража при обращении в ТПС применимым процессуальным правом к арбитражу (*lex arbitri*) в большинстве случаев будет являться право Швеции.